

学校编码: 10384

分类号_____密级_____

学号: 12920061150403

UDC_____

厦门大学

硕 士 学 位 论 文

通过政府管制确定死亡赔偿标准：
美国法的理论及其借鉴

Establishing the Criteria of Death Compensation by
Regulation: the Relative Theory of American and Reference
from It

王 拯

指导教师姓名: 刘连泰 教授

专 业 名 称: 宪法与行政法学

论文提交日期: 2009 年 4 月

论文答辩时间: 2009 年 月

学位授予日期: 2009 年 月

答辩委员会主席:_____

评 阅 人:_____

2009 年 4 月

通过政府管制确定死亡赔偿标准：美国法的理论及其借鉴

王拯

指导教师：刘连泰教授

厦门大学

厦门大学学位论文原创性声明

本人呈交的学位论文是本人在导师指导下,独立完成的研究成果。本人在论文写作中参考其他个人或集体已经发表的研究成果,均在文中以适当方式明确标明,并符合法律规范和《厦门大学研究生学术活动规范(试行)》。

另外,该学位论文为()课题(组)的研究成果,获得()课题(组)经费或实验室的资助,在()实验室完成。(请在以上括号内填写课题或课题组负责人或实验室名称,未有此项声明内容的,可以不作特别声明。)

声明人(签名):

年 月 日

厦门大学学位论文著作权使用声明

本人同意厦门大学根据《中华人民共和国学位条例暂行实施办法》等规定保留和使用此学位论文，并向主管部门或其指定机构送交学位论文（包括纸质版和电子版），允许学位论文进入厦门大学图书馆及其数据库被查阅、借阅。本人同意厦门大学将学位论文加入全国博士、硕士学位论文共建单位数据库进行检索，将学位论文的标题和摘要汇编出版，采用影印、缩印或者其它方式合理复制学位论文。

本学位论文属于：

（ ） 1. 经厦门大学保密委员会审查核定的保密学位论文，
于 年 月 日解密，解密后适用上述授权。

（ ） 2. 不保密，适用上述授权。

（请在以上相应括号内打“√”或填上相应内容。保密学位论文应是已经厦门大学保密委员会审定过的学位论文，未经厦门大学保密委员会审定的学位论文均为公开学位论文。此声明栏不填写的，默认为公开学位论文，均适用上述授权。）

声明人（签名）：

年 月 日

内 容 摘 要

一般认为，死亡赔偿属于传统侵权法领域，公法对此并不干涉。但侵权法损害赔偿理论无法很好的解释死亡赔偿中的一些问题，比如受害者与赔偿受领者身份的背离。随着现代科技的不断发展，人们在享受科技带来的便利的同时也承受着很多随之而来的致命危险。这些危险包括车祸、空难、核泄露和废水废气污染等等。这些致命危险一旦发生，将会引起大面积的损害，同时给受害者及其家属造成无可挽回的损失。侵权法的事后机制决定了，只有在损害发生后它才能根据实际损失来确定死亡赔偿，这也导致其无法有效的控制致命危险的发生。

美国政府管制以事前控制为目的，为了有效降低致命危险的发生概率而进入死亡赔偿领域。管制以成本—收益分析为基础，通过 WTP, VSLY 等经济学上的统计方法，调查人们对各种致命危险的估价，从而在损害发生前确定死亡赔偿。通过确定死亡赔偿标准，管制促使人们自觉地对自己的行为加以谨慎，以控制致命危险的发生。

虽然我国某些地区已经开始意识到了对致命危险的事前控制，但整体上的事前机制还未建立起来。我国死亡赔偿规范中所存在的一些问题，也导致死亡赔偿无法真正弥补受害者的损失。美国通过政府管制和侵权法两大体系对死亡赔偿进行规制。二者相互配合，一方面在事前降低致命危险的发生概率，一方面在损害发生后对受害者的损失进行赔偿。此种做法对我国有一定的借鉴意义。

关 键 词：管制；侵权法；死亡赔偿

厦门大学博硕士论文摘要库

ABSTRACT

It is generally acknowledged that death compensation is in the adjustment range of tort law rather than public law. However the compensation theory of tort law fails to solve some problems in death compensation, such as the nonidentity of victim and death damages receiver. The mechanism after the event of tort law has determined that death compensation can only be ascertained after damage's appearance. As the modern science and technology develop, people are suffering fatal dangers at the time of enjoying conveniences brought by science and technology. These dangers come from traffic accidents, air crashes, pollution of liquid waste and exhaust gas, nuclear leaks and so on. Plenty of damage will be made once these dangers happened, and the victims and their family members will suffer irretrievable losses. While the mechanism after the event of tort law can not be able to avert these losses.

With purpose of reducing probabilities of fatal dangers, American government makes its regulation extended to the death compensation. On the base of cost-benefit method, we can investigate the people's evaluations of fatal dangers by economic statistical methods such as WTP, VSLY and so on. And then damages can be determined before the appearance of damage. By establishing the criterions of death compensation, government's regulation can influence people to be more cautious in their daily life in order to avoid fatal dangers.

Although in many areas in China, local governments have been aware to avoid fatal dangers before damage appeared, the complete mechanism before the event has not been established. The problems in laws concerning death compensation in China have also been one of the factors due to which the victims can not be compensated completely. By the regulation system and tort law, American government is able to deal the death compensation well. The regulation system and tort law work together to reduce the possibility of fatal dangers before the events and make the victims well compensated after the events. China can use this method as a source of reference.

Key words: Regulation; Tort Law; Death Compensation

厦门大学博硕士论文摘要库

目 录	
引 言	1
第一章 美国政府管制进入死亡赔偿的理论基础	3
第一节 侵权法中死亡赔偿的理论基础	3
第二节 政府管制进入死亡赔偿的缘由	5
一、政府管制进入死亡赔偿的理论前提：成本—收益分析方法的运用	5
二、政府管制进入死亡赔偿的缘由	6
第二章 美国政府管制确定死亡赔偿的标准和方法	9
第一节 政府管制中死亡赔偿的主要特点	9
第二节 死亡赔偿的效率评判标准	12
一、帕累托标准下的死亡赔偿	12
二、卡尔多—希克斯标准下的死亡赔偿	14
第三节 政府管制确定死亡赔偿的方法	15
一、受害者家属的损失	15
二、儿童的死亡赔偿	18
三、外国人的死亡赔偿	19
四、老年人的死亡赔偿	20
五、受害者的精神损失	22
六、社会的损失	22
第三章 通过政府管制确定死亡赔偿标准存在的问题	23
第四章 对美国死亡赔偿制度的借鉴	25
第一节 我国死亡赔偿中的理论问题	25
一、死亡赔偿金的性质问题	25
二、事前机制的缺失	26
第二节 我国死亡赔偿中的法律规范问题	28

第三节 我国死亡赔偿制度所引起的争议——以“同命不同价”为例	31
结 语	35
参考文献	36

厦门大学博硕士论文摘要库

CONTENTS

Preface	1
Chapter1 The Theoretical Foundation of American Regulation on Death Compensation	3
Subchapter1 The Theoretical Foundation of Death Compensation in Tort Law	3
Subchapter2 The Basis of Regulation on Death Compensation	5
Section1 The Theoretical Precondition of Regulation on Death Compensation: the Operation of Cost-benefit Method	5
Section2 The Basis of Regulation on Death Compensation	6
Chapter2 The Criteria and Methods of American Regulation Dealing with Death Compensation	9
Subchapter1 The Main Characters of Death Compensation in Regulation	9
Subchapter2 The Criteria of Death Compensation's Efficiency	12
Section1 The Death Compensation under Pareto Criterion	12
Section2 The Death Compensation under Kaldor-Hicks Criterion	14
Subchapter2 The Methods of Dealing with Death Damages by Regulation	15
Section1 The Loss of Victim's Family Members	15
Section2 Children's Death Compensation	18
Section3 Foreigners' Death Compensation	19
Section4 The Elders' Death Compensation	20
Section5 The Mental Loss of Victims	22
Section6 The Loss of Society	22
Chapter3 The Problems of Dealing with Death Compensation by Regulation	23
Chapter4 Reference form American Dealing with Death System	25
Subchapter1 The Theoretical Problems of China's Dealing with Death System	25

Section1 The Nature of Death Damages	25
Section2 The Absence of Mechanism before the Event	26
Subchapter2 The Problems with China’s Laws concerning Death	
Compensation	28
Subchapter3 The Arguments Brought by China’s Death Compensation	
Systems: Taking “Identical Lives and Different Prices” for	
Example.....	31
Conclusion.....	35
Bibliography	36

引 言

1776年北美《独立宣言》写道：“我们认为这些真理是不言而喻的：人人生而平等，造物者赋予他们若干不可剥夺的权利，其中包括生命权、自由权和追求幸福的权利。”^①生命权被放在自由权和追求幸福权利的前面，其重要性不言而喻。虽然浪漫如诗人会吟诵到“生命诚可贵，爱情价更高，若为自由故，两者皆可抛。”，但我们必须承认生命权是人类其他一切权利存在的基础，是具有本源性的权利。

“无救济，无权利。”因为生命权的特殊性，所以死亡赔偿不同于一般的损害赔偿。学界对于死亡赔偿的标准及范围一直有所争议，我国司法实践中的不少案例更引起了社会公众的普遍关注。

“2005年12月的一天，民工何青志夫妇的女儿何源早起去上学，当天她在上学时遇到同校两个同学，3个人上了一辆三轮车结伴去学校，途中遭车祸3个少女当场死亡。在善后处理时，另外两个女孩都得到20多万元赔偿，何源却因其农村户口只能得到5万多元赔偿。”^②在本案中，住在同一条街上，在同一所学校读书，同乘一辆三轮车，同遇车祸的三个花季少女，她们的死亡赔偿金额却有着悬殊的差距。

2008年1月韩国一家企业的冷库爆炸，其中有数名中国籍工人遇难。经过与韩方的谈判协商，遇难者家属最终获得了相当于人民币196.7万元的赔偿。此案中社会舆论一开始对遇难者家属获得高额赔偿金（和国内相比）惊叹不已，而后又对该赔偿金额低于同案中的韩国籍遇难者忿忿不平。

近年来此类死亡赔偿案件总会引发众多争议，争议的焦点在于：为什么同一一起事故中的遇难者获得的死亡赔偿金额有着天壤之别？为什么不同的法律规定的死亡赔偿标准又各不相同？究竟应该规定一个统一的死亡赔偿标准还是应该对不同的情况进行差别对待？如果对死亡赔偿采取差别对待的方法，那么该采取哪些标准和因素以合理确定其差别呢？对于这些问题的解答，需要对死亡赔偿制度进行深入的研究，而美国法通过管制确定死亡赔偿标准的做法对我国有一定的

^①原文如下“We hold these truths to be self-evident, that all men are created equal, that they are endowed by their Creator with certain unalienable rights, that they are among these are life, liberty and the pursuit of happiness” 裴孝贤.美国历史文献选集[Z].北京:中国翻译出版公司, 1985.1.

^②唐中明, 田文生.三少女遭车祸“同命不同价”[N].中国青年报, 2006-01-24 (1).

借鉴意义。

美国法中同样存在着死亡赔偿的定额化与差额化之争。侵权法主要采用事后机制，在事故发生后对受害者家属的实际损失进行补偿；政府管制则以事前控制为目的，通过规定一个统一的死亡赔偿标准以降低致命危险发生的概率。由于自身理论上的缺陷，侵权法中的死亡赔偿往往无法完全弥补受害者的损失；政府管制从经济学的角度对死亡赔偿进行成本—收益分析，通过死亡赔偿促使人们自觉控制危险行为的发生。美国政府管制的这些理论和标准为我们对死亡赔偿的研究提供了新的进路。

第一章 美国政府管制进入死亡赔偿的理论基础

死亡赔偿属于传统的侵权法领域，但一般损害赔偿原理在死亡赔偿问题上无法达到理论自洽。比如一般损害赔偿中，赔偿金的给付对象是受害者本人；在死亡赔偿中，受害者的死去导致其丧失了主体地位，所以赔偿金的给付对象往往是受害者的家属而非受害者本人，二者身份发生了背离。同时，现代社会的风险控制理念要求最大限度减少危险的发生，侵权法并不能很好的满足这一要求。为了弥补侵权法存在的这些不足，管制进入了死亡赔偿领域。

第一节 侵权法中死亡赔偿的理论基础

侵权法服务于 5 种不同的目的：（1）将他人允诺之利益给予某人（通常是基于合同诉讼所进行的辩护）；（2）将他人以牺牲某人利益为代价所获的不当得利归还给此人（这通常是准合同诉讼的基础）；（3）惩罚违法行为（刑法的历史性功能）和对未来的违法行为进行威慑；（4）赔偿损失（侵权法最重要的功能）；以及（5）确认财产权（不同类型诉讼的基础）。^①

死亡赔偿诉讼主要涉及到其中两个目的：赔偿损失和威慑。二者一般来说是一致的，但有时也会发生背离。即使非正常死亡案件中的受害者损失无法得到赔偿，也仍然可能对致命危险起到威慑的作用。整个死亡赔偿案件一般分为三个阶段。第一阶段，颁布死亡赔偿的法律规则；第二阶段，所有人都依据该规则，选择自己的行为方式以及在行为时投入何种程度的谨慎；第三阶段，不幸发生事故造成了死亡和损害，在死亡赔偿诉讼中就可以依据该规则确定责任及赔偿金的数额。

众所周知，如果人们需要对他们造成的（无论故意还是过失）任何财产损失支付赔偿金，那么他们就会对自己的行为尽其所能的加以谨慎。假定开车导致车祸可能造成 1000 元的损失，在第一阶段法律规定造成车祸的侵权者要支付 1000 元的赔偿金。在法律的强制下，司机就会通过施加或多或少的谨慎来降低事故发生的可能性。一般来说，谨慎的成本随着谨慎程度的升高而增加。当谨慎的边际

^①[美]沃伦.A.西维.侵权法的原则[A].李俊译.哈佛法律评论-侵权法学精粹[C].北京：法律出版社，2005.35.

成本等于预期事故的边际成本时，此时的谨慎程度是最为有效的。侵权法通过规定侵权行为者支付赔偿金的方式，迫使司机内化其造成的损失，比如购买安全设备，购买保险等等。当侵权行为者防范的成本小于预期的损失时，他就会进行防范。在侵权法的这一运作过程中，通过适用第一阶段的法律规则以产生第三阶段的赔偿金，从而在第二阶段促使所有人对自己的行为加以警觉，这样就达到了威慑的目的。

接下来研究的问题是何种程度的赔偿金能够对致命危险产生最佳的威慑效果。基于侵权法赔偿损失和威慑这两种目的，相应的产生两种类型的死亡赔偿给付方式：一、伤害发生前给付的金钱赔偿。这种赔偿金同伤害的严重程度及伤害发生的概率成正比。它通过对易受该危险侵害的相关人群进行调查统计，以得出伤害的严重程度和发生概率的具体数值；二、伤害发生后给付的金钱赔偿。这种赔偿金仅以伤害的严重程度为计算依据。究竟该采用事前给付还是事后给付，取决于哪种方法的可操作性更强。

继续以上文中的车祸为例进行分析。将第三阶段受害者的实际损失设为 L 。在第二阶段，受害者的预期损失等于车祸发生的概率（假设为 P ）乘以受害者的实际损失，即 PL 。侵权法既可以要求所有的司机对所有第二阶段的潜在受害者的损失 PL 进行赔偿（比如要求司机购买价值为 PL 的保险，当车祸发生时由保险公司向受害者支付赔偿金 L ），也可以只要求造成车祸的司机赔偿第三阶段的实际受害者的损失 L 。

为什么侵权法体系采取了事后赔偿给付方式而非事前赔偿给付方式呢？这主要是因为二者之间可操作性的差别。从整体来看，侵权法体系是一种事后机制。当损害发生后，当事双方将其诉至法院时侵权法体系才开始运作。所以，法院无法提前对第二阶段的潜在受害者进行识别以给付赔偿。而且也难以想象法院在一个案件中判决给予某人或某些人以赔偿，只因为他们未来可能遭受侵害受到损失。对于法院而言，案件发生后对实际受害者的损失进行估价更为简单，受害者未来工资的损失，生活费、医疗费的损失等数据在具体案件中都可以轻易调查出来。因此法院采取了事后赔偿给付方式。

第二节 政府管制进入死亡赔偿的缘由

一、政府管制进入死亡赔偿的理论前提：成本—收益分析方法的运用

一般认为，死亡赔偿属于传统的侵权法领域。当侵权行为造成受害者死亡时，可以由当事双方协商确定赔偿金额。只要双方的协商是在平等自愿的基础之上，那么达成的协议就是有效的。死亡赔偿属于意思自治范围，并不属于传统公法的调整范围。现有的死亡赔偿规则并不符合管制的成本—收益分析标准，它造成的经济成本大于其所带来的收益。为了弥补侵权法的缺陷同时对致命危险进行控制，管制进入了死亡赔偿。

1887年美国国会通过了《州际商业法》，设立州际商业委员会（ICC）实施管制。《州际商业法》的颁布在法律上确认了联邦政府的行政管制的权力，标志着美国联邦政府行政管制职能的出现和管制制度的建立。^①州际商业委员会的设立主要是针对当时美国铁路行业的无序竞争以及诸多复杂问题进行管制。

1980年以前尚不存在能够衡量管制绩效的标准，因此也就无法判断监管机构在行使管制的权力时，究竟是提高了市场的运行效率，还是给市场带上了更多的枷锁。1980年以后，管制理论最为显著的特点是，管制的成本—收益分析作为行政机构制定规章的原则、程序和方法，并以收益超过成本和为社会争取福利最大化作为衡量管制绩效的标准。

在提高市场效率、保护健康、安全和环境质量等方面的立法和管制中，成本—收益分析方法起到了非常重要的作用。成本—收益分析提供了衡量市场效率的基本方法，它可以解释现有政策的效率程度，又可以预测未来政策的走势。尤其是成本—收益分析能够帮助立法者考虑到边际成本和边际收益，比如法律规定要达到100%的零污染，那么减少污染的控制成本就会急剧增加，这也不符合成本—收益分析的原则。^②

成本—收益分析方法的运用解决了几个公认的管制难题，其中之一就是关于福利经济学的。福利经济学关注的是一个不能实现的、狭窄的福利标准——“帕累托效率标准”。该标准认为，如果不使其他人的境况恶化，没有人能使自己的境

^①谭融，于家琦.论美国公共行政管理的发展与变革（一）[J]. 历史教学,2008,(2):52.

^②席涛.谁来监管美国的市场经济—美国监管体制的演变：从命令-控制到成本-收益分析[J]. 国际经济评论, 2004,(6):12.

Degree papers are in the "[Xiamen University Electronic Theses and Dissertations Database](#)". Full texts are available in the following ways:

1. If your library is a CALIS member libraries, please log on <http://etd.calis.edu.cn/> and submit requests online, or consult the interlibrary loan department in your library.
2. For users of non-CALIS member libraries, please mail to etd@xmu.edu.cn for delivery details.

厦门大学博硕士论文摘要库